

02.12.2016 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия)

рассмотрев обращение государственного учреждения здравоохранения «Тульский областной перинатальный центр» (далее – Заказчик, ГУЗ «ТОПЦ») от 24.11.2016 года исх. № 2512 (вх. № 5160 от 25.11.2016 года) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Простые решения» (далее – Общество, ООО «Простые решения») (ИНН: 7130029518; адрес (место нахождения): 301602, Тульская область, Узловский район, г. Узловая, ул. 14 декабря, д. 10-Б, офис 11-1; в том числе о директоре, учредителе ООО «Простые решения» Рыбакове Владимире Сергеевиче) в реестре недобросовестных поставщиков по причине признания Общества уклонившимся от заключения контракта на оказание услуг по обработке белья (закупка № 0366200035616006637) (далее – Контракт), руководствуясь положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), [Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков \(подрядчиков, исполнителей\)](#), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062) (далее – Правила ведения реестра), в присутствии:

- представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Организатор совместной закупки), аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия) по доверенности;
- представителя Заказчика по доверенности;
- представителя Заказчика по доверенности;
- представителя Заявителя (приказ ООО «Простые решения» от 13.04.2016 года № 1),

**УСТАНОВИЛА:**

25.11.2016 года в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Простые решения» в реестре недобросовестных поставщиков по причине уклонения Общества от заключения контракта по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения совместных торгов в форме электронного аукциона на право заключения контракта на оказание услуг по обработке белья (закупка среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций) (закупка № 0366200035616006637) (далее – Электронный аукцион).

Из обращения следует, что Общество в регламентированный Законом срок не предоставило надлежащее обеспечение исполнения Контракта, в связи с чем, Заказчиком принято решение о признании ООО «Простые решения» уклонившимся от заключения Контракта.

Данные обстоятельства послужили поводом для направления в Управление настоящего обращения.

Представители Заказчика на заседании Комиссии поддержали доводы обращения.

Представитель Организатора совместной закупки также поддержал позицию Заказчика.

Представитель ООО «Простые решения» пояснил, что с 02.11.2016 года Общество начало процедуру оформления документов для получения банковских гарантий в качестве обеспечения исполнения контрактов, заключаемых по итогам проведения совместного Электронного аукциона.

18.11.2016 года Общество разместило в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система) проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени ООО «Простые решения», а также документ – проект банковской гарантии, подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

При этом, как пояснил представитель Общества, им был размещен в единой информационной системе проект банковской гарантии для целей согласования текста (содержания) банковской гарантии с Заказчиком. Вместе с этим, в ходе заседания Комиссии представителем ООО «Простые решения» не отрицался факт отсутствия у Общества по состоянию на 18.11.2016 года банковской гарантии, внесенной в реестр банковских гарантий.

Как пояснил представитель Общества, в ходе устных переговоров с представителями Заказчика было установлено, что файл проекта банковской гарантии, размещенный ООО «Простые решения» 18.11.2016 года в единой информационной системе, не открывается.

В связи с чем, 21.11.2016 года в 15 часов 52 минуты московского времени проект контракта был направлен Заказчиком Обществу на доработку, а Обществом на адрес электронной почты сотрудника Заказчика был направлен проект банковской гарантии, который, со слов представителя Общества, был одобрен Заказчиком.

Вместе с этим, согласно информации, размещенной на электронной площадке 21.11.2016 года в 19 часов 47 минут московского времени, Заказчиком в единой информационной системе был опубликован протокол отказа от заключения контракта в связи с признанием Общества уклонившимся от заключения контракта на основании части 5 статьи 96 Закона (непредставление обеспечения исполнения контракта).

Представитель ООО «Простые решения» указал, что Общество имело право разместить в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени ООО «Простые решения», а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, до 00 часов 00 минут времени московского 22.11.2016 года включительно.

Следовательно, по мнению Общества, сформировав протокол отказа от

заклучения с Обществом контракта до истечения указанного срока, Заказчик лишил ООО «Простые решения» права подписать со своей стороны проект контракта в регламентированные Законом сроки.

Указывая на отсутствие преднамеренности в действиях Общества, выразившихся в уклонении от заключения Контракта, представитель Общества сообщил, что с остальными 16 заказчиками, являющимися участниками рассматриваемых совместных торгов, ООО «Простые решения» по итогам проведения Электронного аукциона в регламентированные Законом сроки заключило контракты и предоставило надлежащее обеспечение исполнения таких контрактов.

По мнению представителя ООО «Простые решения», вышеизложенное подтверждает факт отсутствия в действиях общества умышленного недобросовестного поведения при заключении рассматриваемого Контракта.

В связи с изложенным, представитель Общества просил Управление информацию об ООО «Простые решения» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

В результате проведенной Комиссией на основании статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки факта уклонения ООО «Простые решения» от заключения Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Между 17 Заказчиками и государственным казенным учреждением Тульской области «Центр организации закупок» (Организатором совместной закупки) 22.09.2016 года заключено соглашение о проведении совместного электронного аукциона СЭА-Г-0333-16 (далее – Соглашение).

Соглашением определено, что предметом указанного Соглашения является проведение совместного электронного аукциона при осуществлении закупки одних и тех же товаров (работ, услуг), а именно оказание услуг по обработке белья.

Организатором совместной закупки в рамках данного электронного аукциона выступает государственное казенное учреждение Тульской области «Центр организации закупок».

Разделом 2.2 «Обязанности заказчиков» Соглашения среди прочего установлено, что контракт с победителем совместной закупки заключается каждым заказчиком самостоятельно.

Приказом государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» от 05.10.2016 года № 7671 объявлен совместный аукцион в электронной форме среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на оказание услуг по обработке белья; создана Аукционная комиссия, определен ее состав.

Документация о проведении совместных торгов в форме электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на оказание услуг по обработке белья (далее – документация об электронном аукционе) 06.10.2016

года утверждена директором Организатора совместной закупки.

Извещение и документация об электронном аукционе размещены 06.10.2016 года в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контрактов, заключаемых по итогам совместных торгов, составляет 13 020 464,08 рублей.

В пункте 28 части I «Сведения о проводимом аукционе в электронной форме» документации об электронном аукционе для Заказчика - ГУЗ «ТОПЦ» установлено требование к обеспечению исполнения контракта в размере 20 % от начальной (максимальной) цены контракта (договора), что составляет 951 490,00 руб. (девятьсот пятьдесят одна тысяча четыреста девяносто рублей ноль копеек).

При этом в указанном пункте документации об электронном аукционе среди прочего предусмотрено следующее:

1. Исполнение контракта может обеспечиваться:

- предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе;

- внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

2. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

3. Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе номер закупки 0366200035616006637 от 25.10.2016 года следует, что по окончании срока подачи заявок на участие в данном электронном аукционе было подано 2 (две) заявки.

Из указанного протокола установлено, что по итогам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе Аукционная комиссия единогласно приняла решение допустить к участию в электронном аукционе и признать участниками аукциона всех участников закупки, подавших заявки на участие в Электронном аукционе.

На заседании Комиссии установлено, что заявка с порядковым номером 1 подана на участие в электронном аукционе ООО «Простые решения».

Согласно протоколу проведения электронного аукциона 0366200035616006637 по итогам аукциона, состоявшегося 28.10.2016 года, единственное предложение о цене контракта сделал участник аукциона с порядковым номером заявки 1 (ООО «Простые решения»); наименьшее предложение о цене контракта составило – 12 955 361,00 рублей (текущее снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 0,50 %).

Из протокола подведения итогов электронного аукциона номер закупки 0366200035616006637 от 01.11.2016 года следует, что Аукционная комиссия на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на соответствие требованиям, установленным в документации об аукционе, единогласно приняла решение о соответствии только одной второй части заявки на участие в электронном аукционе, поданной ООО «Простые решения», требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. В связи с изложенным, электронный аукцион на основании части 13 статьи 69 Закона признан несостоявшимся.

Протокол подведения итогов электронного аукциона номер закупки 0366200035616006637 от 01.11.2016 года размещен в единой информационной системе 01.11.2016 года.

Статья 70 Закона регулирует заключение контракта по результатам электронного аукциона.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Закона в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Комиссией установлено, что в соответствии с указанной нормой Закона 07.11.2016 года Заказчик разместил в единой информационной системе без своей подписи проект контракта на оказание услуг по обработке белья (далее – Проект контракта).

Согласно части 3 статьи 70 Закона, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

В силу части 4 статьи 70 Закона победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

Руководствуясь положениями части 4 статьи 70 Закона, 14.11.2016 года ООО

«Простые решения» разместило в единой информационной системе протокол разногласий с указанием замечаний к положениям Проекта контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени Общества, который содержал, в том числе указание на то, что Обществом будет предоставлено обеспечение исполнения контракта в форме банковской гарантии на сумму 951 490,00 руб. (девятьсот пятьдесят одна тысяча четыреста девяносто рублей ноль копеек).

15.11.2016 года в соответствии с положениями части 5 статьи 70 Закона Заказчиком размещен в единой информационной системе доработанный Проект контракта.

Согласно части 6 статьи 70 Закона в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных [частью 5](#) настоящей статьи, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи протокол разногласий.

При этом положениями частей 4, 5 статьи 96 Закона определено, что контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом. В случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Из представленных в материалы дела сведений установлено, что 18.11.2016 года Общество разместило в единой информационной системе Проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени Общества, а также документ «Обеспечение исполнения контракта» в виде файла с разрешением pdf., подписанный лицом, имеющим право действовать от имени Общества.

Как следует из пояснений представителей Заказчика, Общества, 21.11.2016 года файл «Обеспечение исполнения контракта», размещенный Обществом в единой информационной системе, не мог быть открыт ответственными должностными лицами Заказчика, в связи с чем, Обществом, минуя единую информационную систему, указанный файл был направлен на электронную почту должностного лица Заказчика.

В ходе заседания Комиссии представители Заказчика не отрицали вышеназванного факта, и указали, что содержание банковской гарантии Заказчик признал соответствующим требованиям документации об электронном аукционе и положениям Закона.

Как следует из пояснений представителей Заказчика, ГУЗ «ТОПЦ» было принято решение об отправлении Проекта контракта Обществу на доработку для целей предоставления последним надлежащего обеспечения исполнения контракта.

Вместе с этим, как указали представители Заказчика, изучив поступивший от

Общества в качестве обеспечения исполнения контракта документ (банковскую гарантию), Заказчиком был установлен факт отсутствия информации о банковской гарантии, представленной Обществом, в предусмотренном Законом реестре банковских гарантий. Указанный факт послужил основанием для принятия Заказчиком решения об отказе от заключения с ООО «Простые решения» контракта.

В связи с изложенным, 21.11.2016 года на основании части 5 статьи 96 Закона Заказчиком составлен протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения аукциона в электронной форме (электронного аукциона) № 0366200035616006637 на право заключения контракта на оказание услуг по обработке белья для нужд ГУЗ «Тульский областной перинатальный центр», который 21.11.2016 года размещен в единой информационной системе.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу о том, что в сроки, предусмотренные Законом, ООО «Простые решения» не было предоставлено Заказчику надлежащего обеспечения исполнения контракта.

Учитывая вышеизложенное, Заказчиком, с точки зрения Комиссии, принято на основании части 5 статьи 96 Закона правомерное решение о признании ООО «Простые решения» уклонившимся от заключения контракта по мотивам не предоставления Обществом обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта.

Вместе с этим, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Исходя из положений части 7 статьи 104 Закона, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном нарушении условий контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Необходимо отметить, что Конституционный суд Российской Федерации в принимаемых судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными

конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Комиссия полагает, что подобный подход подлежит применению и в рассматриваемом случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения информации о хозяйствующем субъекте в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

При этом ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности Комиссии включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

В материалы дела Обществом представлена копия банковской гарантии № 3473/16/ЭГ на сумму 951490,00 рублей, выданной 22.11.2016 года АКЦИОНЕРНЫМ ОБЩЕСТВОМ «АНКОР БАНК СБЕРЕЖЕНИЙ» («АНКОР БАНК» (АО)) Заказчику - государственному учреждению здравоохранения «Тульский областной перинатальный центр» в качестве обеспечения исполнения ООО «Простые решения» обязательств по оказанию услуг по обработке белья, предусмотренных Контрактом на оказание услуг по обработке белья, который будет заключен по итогам электронного аукциона № 0366200035616006637.

Как установлено Комиссией, в разделе «Реестр банковских гарантий» единой информационной системы 22.11.2016 года размещена информация за реестровым номером [0A127105015247160034](#) о выдаче 22.11.2016 года банком-гарантом - АКЦИОНЕРНЫМ ОБЩЕСТВОМ «АНКОР БАНК СБЕРЕЖЕНИЙ» («АНКОР БАНК» (АО)) банковской гарантии Заказчику - государственному учреждению здравоохранения «Тульский областной перинатальный центр» на сумму 951 490,00 рублей.

Следовательно, фактически обеспечение исполнения Контракта было получено Обществом за пределами срока, предусмотренного Законом для заключения Контракта.

В то же время, указанное, по мнению Комиссии, свидетельствует о направленности действий Общества на предоставление Заказчику надлежащего обеспечения исполнения контракта, и как следствие, на готовность ООО «Простые решения» исполнить обязательства, взятые на себя по Контракту.

Кроме этого, как следует из материалов рассматриваемого дела, ООО «Простые решения» были заключены в рамках данных совместных торгов 16 контрактов с заказчиками, являющимися участниками совместных торгов.

В рассматриваемом случае, Комиссия полагает, что обстоятельства данного дела в совокупности с представленными документами и сведениями не свидетельствуют о том, что действия ООО «Простые решения» были направлены исключительно на уклонение Общества от заключения Контракта.

Необходимо отметить, что бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При таких обстоятельствах, у Тульского УФАС России отсутствуют правовые основания для внесения информации об ООО «Простые решения» в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Информацию, представленную государственным учреждением здравоохранения «Тульский областной перинатальный центр» от 24.11.2016 года исх. № 2512 (вх. № 5160 от 25.11.2016 года) об обществе с ограниченной ответственностью «Простые решения» (ИНН: 7130029518; адрес (место нахождения): 301602, Тульская область, Узловский район, г. Узловая, ул. 14 декабря, д. 10-Б, офис 11-1; в том числе о директоре, учредителе ООО «Простые решения» Рыбакове Владимире Сергеевиче) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 11 статьи 104 Закона.